18°



INFORMACION

de derecho, Por parte de Hieronymo Velazquez, vezino dela villa de Valladolid, en el pleyto que trata con el Licenciado Dionysio Daça: residente en Corte.

Iustitiæ dominatur veritatis cognitio.

Muy Illuſtre Señor.

EN EL Pleyto que V. m. tiene viſto, entre el Licenciado Dionyſio Daça, y Hieronymo Velazquez, vezino dela villa de Valladolid, por parte de Hieronymo Velazquez, ſe ſuplica à V. m. aduierta à lo ſiguiente.

¶ Preſuponeſe enel hecho, que en. 30. de Agoſto, del año de. 46. el conde de Feria, don Pedro Fernandez de Cordoua, vendio con facultad real à doña Eluira de Figueroa, condeſa dela Puebla, ciẽto y veynte y ocho mil y quinientos y ſetenta y vn marauedis de cenſo en cada vn año, à razon de catorze mil el millar, fundado ſobre ſu caſa y eſtado: y eſpecialmente ſobre las alcaualas dela villa de Zafra: conſignada alli la paga, por los dias de Nauidad y ſan Ioan, y en. 14. de Abril, del año de. 57. la dicha condeſa dela Puebla, cedio y paſſo en ſu hijo don Lorenço de Cardenas, las ochenta y ocho mil y tantos marauedis del dicho cenſo, por vn quento y docientas y treynta y ſiete mil y quinientos marauedis, que vuo de auer del conde dela Puebla ſu padre: delos quales el dicho don Lorenço vendio a don Garcia de Toledo, treynta mil y quinientos y vn marauedis, y quedaronle cinquenta y ſiete mil y ochocientos y ochenta y vn marauedis en cada vn año ſobre el dicho eſtado de Feria, y alcaualas de Zafra, muerto el dicho don Lorenço, ſucedio en el dicho cenſo ſu hijo vnico don Alonſo de Cardenas y Valda: el qual y ſu muger doña Maria de çarate, en. 13. de Enero, del año de. 77. dieron poder a Hieronymo Velazquez, para que pidieſſe al duque de Feria ſuceſſor enel eſtado que renouaſſe el dicho cenſo: y para que ſi el duque quiſieſſe redimirle, cobraſſe el principal y reditos corridos del, y para que en ſu nombre pudieſſe vender el dicho cenſo y obligarles al ſaneamiento, y para que le pudieſſe tomar para ſi, a quenta de mucha ſuma de marauedis que don Alonſo le deuia: en virtud del qual poder el dicho Hieronymo Velazquez en nombre delos dichos don Alonſo y ſu muger, vendio el cenſo al Licenciado Dionyſio Daça, a razon de doze mil el millar, en. 7. de Octubre del año de. 77. y obligo a don Alonſo y ſu muger co

mo principales,y para mas seguridad se obligo, como fiador dellos, sin renunciar la excusion ni otro derecho alguno. Despues de lo qual, en.18.de Hebrero,de.79. ante los Alcaldes de corte, el Licenciado Daça,acuso criminalmente a Hieronymo Velazquez, diziendo que le auia vendido vn censo,no seguro ni cierto, antes embargado por ciertas personas, y que para la cobrança del le auia entregado escripturas no bastantes ni originales: pidiendo que por auer en esto cometido dolo,se procediesse contra el criminalmente: è incidenter le condenassen a que restituyesse la summa de marauedis que por el dicho censo auia rescebido con los reditos, hasta la real paga: y con los daños y costas processales y reales. Visto por los alcaldes lo que pedia el Licenciado,y la prouança por el hecha, y los recaudos que presentaua,se lo negaron *y absoluieron a Hieronymo Velazquez*: Mandando q̃ el dicho Licenciado siguiesse su justicia, como viesse le conuenia. Despues delo qual con los mismos recaudos que antes auia presentado(sin presentar otro nueuo)parescio el Licenciado, ante el Alcalde don Alonso de Agreda,y pidio execucion contra Hieronymo Velazquez,por reditos de vn año,que dixo se le deuian: y juntamente le puso demanda: por la qual le pide todo lo que antes enel juyzio criminal le tenia pedido,y por las mismas razones el pleyto se ha seguido enesta villa, vuo enel sentencia del dicho Alcalde: por la qual condena a Hieronymo Velazquez, a que dentro de.20.dias compela al duque de Feria, a que haga en fauor del Licenciado, reconoscimiento en forma del censo que le vendio: y en defeto de no le compeler, le condena a que restituya el precio que por el censo rescibio: como en la sentencia se contiene: dela qual apelo Hieronymo Velazquez,y el pleyto esta visto por V.m.y en estado de sentenciarse?

¶ARTICVLVS VNICVS huius allegationis.

¶Lo qual presupuesto enel hecho,se fundara en derecho, que la sentencia del dicho Alcalde(quando sea alguna)se deue reuocar, dãdo por libre a Hieronymo Velazquez dela demanda cõtra el puesta por lo siguiente.

¶Lo primero,porque el Licenciado Daça en ninguno de sus pedimientos pide que Hieronymo Velazquez, compela al duque de Feria,a que le haga reconoscimiento en forma del censo que le vendio: y ansi la sentencia sobre lo no pedido ni deducido en juyzio,fue ninguna.ex.l.vt fundus.18.ff.commu.diuidun.l.fin.C.de fidei commiss. liberta.l.vinum.ff.si cert.petat. Aunque lo no pedido fuera justo, y

conforme

conforme a derecho: ò lo tuuiera justificado. quia actor habet necesse allegatam in libello causam iustificare, cum illam solam in iudicium deduxisse videatur. ex. l. Vcbius Marcellus. ff. de pact. dotal. innocen. in. c. ex parte de priuileg. Boeri. decis. 42. numer. 17. nec vna causa deducta in iudicium altera probari, vel iustificari potest, ex. l. habebat. 13. in princ. ff. de institutoria. c. Abbate sanè, de senten. & re iudi. lib. 6. & eorum quæ tradunt, Thom. Gram. consi. 26. num. 16. Aymon Craue. consil. 80. num. 17. Mayormente, que quando el duque pudiesse ser compelido a que hiziesse el dicho reconoscimiento, no lo podia ser por Hieronymo Velazquez, porque el poder que le dieron don Alonso de Balda y su muger fue simple y alternatiuo, para hazer vna de muchas cosas, la que el dicho Velazquez quisiesse: y asi por la venta que hizo, expiro la facultad que para las demas enel dicho poder se le daua argumento, Regulæ in alternatiuis de regul. iur. lib. 6. & in specie mandatarij probat, cap. mandato. 10. de præben. li. 6. Y el derecho de compeler al Duque con los demas, en virtud dela venta se passo enel Licenciado Daça: el qual como señor del censo podra pedir que le haga el dicho reconoscimiento, ex his quæ resoluit Guid. Papa quæst. 42. &. 579. per totá, quem referens sequitur Couar. lib. 3. varia. c. 7. nume. 6. y no Hieronymo Velazquez, que por no tener action repeleretur a petitione, ex. l. si pupilli. §. videamus. ff. de nego. gest. cum vulga.

¶Lo segundo, porque el Licenciado Daça, no puede acudir a Hieronymo Velazquez, ni la demanda contra el puesta deue ser admitida, hasta que se haga la excusion, y las demas diligencias enel estado de Feria, y alcaualas de Zafra, y en don Alonso de Valda, y su muger y sus bienes, conforme a la escriptura de fiança q̃ el dicho Hieronymo Velazquez otorgo, ibi. *E yo el dicho Hieronymo Velazquez prometo q̃ los dichos mis partes cumpliran esta escriptura, donde no que yo la cũplire y pagare por mi persona y bienes como su fiador.* ex quibus verbis inducitur beneficium excussionis. ex. l. fin. vbi scribentes. ff. si cert. petat. l. decem. 116. ff. de verbo. oblig. Y pues la excusion y diligencias no se han hecho (como lo confiessa el Licenciado en este pleyto, a fojas. 127.) no puede acudir a Hieronymo Velazquez en virtud dela fiança, ex authen. præsenti. C. de fide iussorib. cum similib.

¶A lo qual no obstan algunas razones, en que el Licenciado funda su justicia, porque se responde lo siguiente.

¶PRIMVM FVNDAMENTVM, partis aduersæ.

¶Dize el Licenciado Daça, que por vna clausula puesta en fin dela dicha escriptura, donde dize. *Y debaxo delas renunciaciones de leyes y juramentos hechas por mis partes, enel dicho poder de suso incorporado, que he aqui por inserto, por mi y en el dicho nombre otorgo esta escriptura.* Esta renunciada la excusion: y que ansi no es necessario que se haga en las personas de don Alonso de Valda y su muger, y sus bienes, para que Hieronymo Velazquez pueda ser conuenido. A lo qual se responde lo siguiente.

¶RESPONSIO.

¶Lo primero, se responde al dicho fundamento, que por la misma escriptura antes dela clausula general enella puesta, esta declarado que se aya de hazer primero la excusion enla forma susodicha que Hieronymo Velazquez pueda ser conuenido: como consta delas palabras arriba referidas. Y asi la clausula general no pudo comprehéder lo que antes della estaua enla escriptura particularmente dispuesto y declarado. ex.l.doli clausula.119.ff.de verb.obliga.l. sed & si per prætorem. 26. §. hæc clausula. versi. deinde. ibi. *Quoniam plenè de eo cautum est.* ff. ex quib. cauſ. maior & notatur in.l.talis scriptura.30. ff. de leg.1.& in.l.1.C.de liber.præte.& in.c.cum dilecti, de donatio. cú his quæ tradunt Paul.Parisi.consi.36.num.20.lib.2.& latius, Burg.de Paz, consil.27.num.14. Mayormente, que enlas escripturas a que la clausula general se refiere (que son el poder de don Alonso, y la venta que en virtud del se hizo) no ay obligación fidei iussoria cui propriæ conuenit excusionis beneficium, ni se podia renunciar enellas el dicho beneficio dela excusion, por ser improprio y superfluo a la naturaleza del contracto. Y asi aunque la clausula general comprehendiesse las renunciaciones delas escripturas a que se refiere, no pude comprehéder las que enellas no se hizieren; ni las que hechas son impropria a la naturaleza del contracto: lo qual es sin duda por la declaracion que los testigos instrumentales tienen hecha, fol.221. hasta.223. y enla ratificacion, donde dizen y declaran, que Hieronymo Velazquez otorgo la escriptura de fiança, con condicion que el Licéciado Daça, hiziesse primero la excusion y diligencias enla forma susodicha, que pudiesse conuenirle. La qual declaracion quando enesto ouiera duda, la quitaua. Ex his quæ tradunt scribentes per text. ibi. in cap.cum Ioãnis. de fide instrum. Iass. in.l.error.nu.7.C. de testam. Gregor.

Gregor.Lup.in.l.114.tit.18.part.3.verbo. fue fecha. & verbo. delos tales pleytos. Rollan.à Valle.consil.26.num.38.lib.3. Y tambien lo declara el mesmo Licenciado, enla carta que escriuio a Hieronymo Velazquez presentada eneste pleyto, y por el reconoscida: que haze entera prouança,ex.l.publia mebia.26.§.si Titius Sempronio. ff. de positi cum vulga.

¶Lo segundo se responde,que quando se concediesse, que Hieronymo Velazquez renuncio: especialmente la excusion,con todo esso se auia de hazer primero enla forma susodicha que pudiera ser con uenido por ser la fiança condicional: en caso que don Alonso y su muger no cumpliessen la escriptura en su nombre hecha, como dela mesma escriptnra paresce,donde dize. *E yo el dicho Hieronymo Velazquez prometo que los dichos mis partes cumpliran esta escriptura, donde no que yo la cumplire y pagare por mi persona y bienes, como su fiador.* Ex notabili doctrina Angel.in.l.fin.ff.si cert.petat.dicentis,quod si quis fideiussit pro aliquo non simpliciter, sed in defectum principalis,talis fidei iussor,siue ex promissor ex natura ipsius contractus,(& quia in hoc casu excussio requiritur pro implemento conditionis) non poterit conueniri ante principalem : quanuis specifice renunciauerit beneficium excussionis,cuius sententiam sequitur Salicet.in.l.2.C.de fidei iusso. tutor.Paul.& Iass.in princ. Alex.num.11.in.d.l.fin.ff. si cert. petatur. Roderi. Suarez,in.l.2.tit. delos emplaçamientos,libr.2.fori. legum. §.quæritur vlterius,num.7. Sicq; videmus fidei iussorem indemnitatis expræsse renunciantem excussionis beneficiũ non posse ante principalem conueniri. Por ser la naturaleza del contracto condicional. Ex Bart.in.l.1.C.de conuenien.fisci debito, libr.10. & in. l. quæro. in prin.ff.locati. Alex.& omnes.in.d.l.fin.ff.si cert.petat.Iass.in.l.filius familias.§.si stipulatus,num.3.ff.de verbo.obliga.Hyppolit. de Marsilis.in rubri.de fidei iussor.num.23.&Rodericus Suarez,in.d.§.quæritur,num.9.Dueñas regula.325.ampliatione.2. Y assi es llana la respuesta al primer fundamento del Licenciado.

¶SECVNDVM FVNDAMENTVM, partis aduersæ.

¶Dize el Licenciado Daça, que Hieronymo Velazquez vendio como cesionario en virtud de poder en causa propria,y que ansi puede ser conuenido, sin que se haga excussion alguna en las personas y bienes de don Alonso de Balda y su muger. A lo qual se responde lo siguiente.

¶RESPONSIO.

¶Lo primero se responde, que el poder en cuya virtud se hizo la venta del censo, es simple, como del parece: alomenos en caso que el censo se vendiesse, como consta del mismo, donde dize. *Para que por nosotros y en nuestro nombre, podays vender y vendays el dicho censo.* Las quales palabras son proprias al poder simple, ex.l.1.ibi. *Mandato Domini.* ff. de procurator.l.2.versic.mea tantum gratia.ff.mandat.§.mandantis, institu.eodem. Y asi no conuienen ni pueden aplicarse al poder en causa propria: por ser como los dos son de diferente natu raleza.l.1.§.dies.versic.in propria causa, ibi. *Propriam causam ab aliena discernimus.* ff. quando apelan.sit.gloss.singula.& ibi scribentes, in l.1.verbo.mandatum.C.de actio.& obligatio. Y si fuera poder en causa propria, necessariamente auia de dezir. *Para que por vos y en vuestro nombre, y como en causa vuestra propria. podays vender y vendays el dicho censo.* Que son las proprias palabras del poder en causa propria. ex.l.seruum quoq;.33.§.fin.versic.si quis in rem suam procurator. & in.l.si quis in rem suam.34.&.l.procurator in rem suam.55.ff. de procurator.l.si quis stipendia.9.C.eodem.l.sicut re.8.§.si procurator.ff. quib.mod.pignus vel hyppot.solui.& constat ex forma cesionis relata.in.l.64.tit.18.part.3. Delo qual se entiende claro, que el dicho poder fue simple, en quanto a vender el censo.

¶Lo segundo se responde, que quando se concediesse que el poder fue en causa propria, hazia muy poco al caso: pues pudo Hieronymo Velazquez vsar del, como de simple, haziendo la venta del cẽso en nombre de don Alonso y su muger: asi por no exceder enesto dela facultad que enel poder se le daua, ex.l.3.l.diligenter.5.§.fin.ff. manda.§.his qui ex sequitur.institu.eodem. Como porque se entiende que don Alonso de Balda y su muger le dieran poder especial para hazer la venta del censo en la forma que la hizo, pues se le dieron tan general para hazer del censo lo que quisiesse, ex.l.fin.§.fin.ff.manda. & ex doctri.Petri a vella per, in.l.maritus.C.de procurator dicentis, quòd mandatarius potest ex sequi illud quod non est sibi mãdatum, quando intelligitur mandantem idem dixisse in casu omisso in mandato, cuius sententiam sequitur Marsilius, in.l.sciendum, nume.3.ff. ad.l.Pompe.de Parraci. Aymon Craue.consi.247.nume.4.&.274. num.9.lib.2.& in specie quod procurator in rem suam procuratorio nomine agere posit, probat text.in.l.si quis in rem suam.34.ff.de procurator.vbi.1.C.loquitur in hunc modum. *Si quis in rem suam procuratorio nomine agat.* & in.l.planè.3.ibi. *Procuratorio nomine.* ff. famil.herciscund.bonus text.in.l.si mandauero tibi.22.§.interdum.ff.mand. ibi.

ibi. *Interdum euenit vt meum negotium geram & tamen vtilem actionem mandati habeam.* Y ansi no es de consideracion que el poder sea en causa propria, pues la venta del censo se hizo en nombre de don Alonso de Balda y su muger.

¶Lo tercero se responde, que quando se concediesse que el poder fue en causa propria, y que Hieronymo Velazquez vendio como cesionario, y que por esta razon, ex natura ipsius contractus, podia ser conuenido sin hazer excusion alguna, con todo esso la dicha excusion se auia de hazer primero en la forma arriba dicha, que pudiesse ser conuenido, porque enla escriptura de consentimiento de ambas partes esta puesto por condicion, que se aya de hazer primero, vt supra diximus. ex qua partium conuentione contractus. l. accepit ex. l. 1. §. si conuenerit. ff. depositi. Y solamente se ha de estar al tenor dela escriptura, sin tener consideracion a la naturaleza del contracto, ex. l. fideiussores magistratuum. 69. §. pro Aurelio. ibi. *Inspecta scriptura fideiussionis*, ff. de fideiussor. l. si quis stipulatus sit sthycum, aut Pamphilum 112. ff. de verb. obligatio. ibi. *Inspiciendus erit sermo stipulationis.* l. ad probationem. 21. ibi. *Sed quem tenor scripturæ.* C. de probatio. l. Sancimus. 26. ibi. *Nisi pacti tenor ad hoc reclamauerit.* C. de fideiussor. Demanera que la excussion, por ninguna via se puede excusar.

¶TERTIVM FVNDAMENTVM, partis aduersæ.

¶Dize el Licéciado Daça, que Hieronymo Velazquez recibio del el precio en que el censo se vendio, y que le conuirtio en su vtilidad y prouecho: y que ansi puede ser conuenido sin que se haga excusion alguna: aunque se conceda que vendio como procurador simple en nombre de don Alonso y su muger, y no como cesionario, A lo qual se responde lo siguiente.

¶RESPONSIO.

¶Lo primero se responde, que aunque el dicho Velazquez recibio para si del Licenciado Daça, el precio en que el censo se vendio: Pero realmente la paga se entiende ser hecha por don Alonso de Balda y su muger, en cuyo nombre se hizo la venta, y por cuyo mandado se pago el dinero: como si ellos recibieran el precio del dicho censo, y de su mano le dieran y pagaran al dicho Velazquez, para en parte de pago dela deuda que le deuian, ex. l. singularia. 15. ff. si cert. petat. ibi. *Videtur mihi data pecunia, & a me ad te profecta.* l. licet. 44. §. quoties. ff. de iure doti. ibi. *Tunc enim credendum est, breui manu acceptum à muliere*

liere & marito datũ.l.3.§.si debitorem.ff.de donatio,inter vir.l.quod iussu.141.ff.de regul.iur.inquit enim.1.C. *Quod iußu alterius soluitur, pro eo est, quasi ipse soluisset, vel ipsi solutum esset*. Y asi no es de consideracion auer recebido el dinero del dicho Licenciado Daça, pues la paga se entiende ser hecha por don Alonso de Balda y su muger.

¶ Lo segũdo se responde, que respeto del dicho Velazquez, no puede llamarse vtilidad, auer recebido el precio del censo: pues se le dio para en parte de pago dela deuda que don Alonso y su muger le deuian: Quo casu nihil commodi vel vtilitatis sensisse videtur sed sibi debitam pecuniam accepisse intelligitur, ex.l. repetitio nulla. 44. ff.de conditio.indebi.ibi. *Qui suum recapit*. Iuncta.l.in suis, de libera. & posthu. ibi. *Non hæreditatem accipere videntur*. Quæ nulla alia ratione procedit nisi quia patris hæreditas est, quasi debita filijs. ex glo. fin.communiter recepta, in.l.3.C. de iur.& facti ignoran. & ferè in specie probat text.in.l.si seruo.84.ff. de hæredib.instituend. ibi. I*mò nihil commodi sensisse videtur sed magis debitam sibi accepisse libertatem*. Vnde dici non poterit soluens sibi debitum ex solutione vtilitatem fuisse consequutum: sed sibi tantum debitum accipere. Y ansi vemos que el tutor ò curador, Qui non potest esse actor in rem suam in id quod in eius vtilitatem conuerti possit.l.1.ff.de administ. tutor puede pagarse dela deuda que le deue su menor.l.fistulas. 78. §. fundum. ff.de contrahen.emptio.& quæ tradit Afflict.decis.13.num.22.quasi sibi soluere debitum vtile non sit. Y si alguna vtilidad resultasse dela paga que se hizo, al dicho Velazquez, seria respeto de don Alonso y su muger principales obligados: atento que con la paga que en su nõbre se hizo, quedaron libres dela deuda que deuian à Hieronymo Velazquez.ex.l.pupilli debitor.96.in princ.ff. de solutio.l.inter causas. 26.§.ab esse.ff.manda.Alex.consil.173.num.1.&.3.vol. 7. Y ansi por auer recebido el precio del dicho censo, no se puede dezir que Hieronymo Velazquez rescibio vtilidad.

¶ Lo tercero se responde, que quando ouiera vtilidad, respeto del dicho Velazquez con la paga que se le hizo, en nombre de don Alonso, no es razon sufficiente para que pueda ser conuenido, sin que se haga la dicha excusion: ni para que el Licenciado pueda tener contra el derecho alguno: porque la paga se hizo por respeto y contemplaciõ de don Alonso y su muger en su nombre y por su poder. Por lo qual aunque el dicho Velazquez la aya conuertido en su prouecho, no queda obligado a cosa alguna. Y solamente puede el Licenciado acudir à don Alonso y su muger principales vendedores. vt ferè probat in specie, text.in.l.si ex contractu.4.C.quod cũ eo, & in.l.fin. ff.quod iussu, & in.l.si mutuam pecuniam.5.C.de exercitoria. quibus iuribus non

non recipiens solutionem, sed ille tantum cuius contemplatione fit solutio, remanet ex solutione obligatus, & quia soluens intelligitur noluisse sibi obligatum remanere accipientem, sed tantum ille cuius contemplatione accipitur. ex. l. non omnis. 19. ff. si cert. petatur. ibi. *Non omnis numeratio eum qui accipit obligat, sed quotiens id ipsum agitur, vt confestim obligetur.* Imò cum domini Alphonsi contemplationi solutio fieret, perinde habetur, acsi ipse nominatin à contrahentibus exprimeretur, ex doctri. Baldi. per text. ibi. in. §. fin. Si de fœud. facta fuer. controuer. inter domi. & agna. & facit. l. seruo. aliaq; iura quæ refert, Grego. Lup. in. l. 46. verbo. con intencion tit. 14. partit. 5. & in specie procuratoris focit text. in. l. si pupilli. 6. §. item si procuratori. ff. de nego. gest. vbi Vlpianus loquitur in hunc modum. *Item si procuratori tuo pecuniam dedero vt creditorem tuum vel pignus tuum liberet, aduersus te negotiorum gestorum actionem habeo, aduersus cum quo contraxi nullam.* Quibus verbis Vlpianus constituit debitorem cuius contéplatione procuratori fit solutio, & non ipsum procuratorem sibi vel tertio soluentem obligari, probat etiam Papinian. in. l. Liberto. 32. in princ. ff. de nego. gest. ibi. *Etiam si pecunia in rem eius non sit versa.* Quibus verbis relatis ad mandantem, vt sunt referenda ex Accursio communiter recepto. in. d. l. Liberto. verbo. eius, probat apertè Papinian. quod quanuis in vtilitatem mandatarij pecuniam accipientis, ipsa pecunia conuertatur, facta tamen solutione Domini tantum cõtemplatione dominus & non mandatarius obligatur, facit etiã text. in. l. si mandauero tibi. 22. §. interdum. ff. manda. ibi. *Nam quanuis debitum meum persequar, nihilominus & illius negotium gero.* Vbi Accursius verbo illius, exponit (scilicet) mandantis, & ita Paul. I. C. significat quod quanuis creditor procuratorio nomine debitum suũ accipiat, vel in eius vtilitatem conuertat tamen quia negotium mãdatis gerit, nulla actio aduersus cum dabitur. Y ansi es de poca consideracion el dezir que cõuirtio en su vtilidad el precio del dicho cẽso.

¶Lo quarto se responde, que quando por auer Hieronymo Velazquez conuertido en su prouecho el precio del dicho censo, pudiera ser conuenido sin que se hiziera excusion alguna: la condicion de la escriptura obliga al Licenciado Daça, à que la aya de hazer primero. Vt supra Latius diximus in. 3. responso ad secundum fundamentum, partis aduersæ. Et ex his remanet satis factum id q; aducit Socinus, in consi. 154. vol. 2. num. 12. El qual habla y se à de entender quando nõ constat expræsse quomodo procurator obligatus sit. que en tal caso admitense las conjeturas de Socino: pero si consta como se obligo, à se de estar à su obligacion, sin tener atencion à otra cosa, y cessan las conjeturas de Socino. vt ipse Socinus fatetur in princ. d. consil.

¶QVARTVM FVNDAMENTVM, partis aduersæ.

¶Dize el Licenciado Daça, que por auerse le puesto impedimento enla paga del dicho censo por parte del duque de Feria, puede acudir a Hieronymo Velazquez, para q̃ se le haga cierto y seguro, sin hazer excusion alguna en don Alonso de Balda y su muger, fundandose en la doctrina de Bart. in. l. qui duos. in fine principij. ff. de legat. 2. A loqual se responde lo siguiente.

¶RESPONSIO.

¶Lo primero se responde, que la doctrina de Bart. (à de mas que habla en cesionario, & sic ad nostram speciem adaptari non potest: cum procuratorio nomine Velazquez vendidisset) necessariamente se à de entender quando cesionarius exceptione perpetua a petitione, actionis cessæ remouetur: vt si nomen indebitum sit vel quia solutio facta fuit cedenti, vel alia simili ratione. quo casu dici non potest nomen deberi, ex. l. creditores. 10. ff. de verb. signi. ibi. *Sine vlla exceptionis perpetuæ remotione.* & probat Bald. in. l. quod si maritus. §. si quis autem. ff. de constitu. pecu. quem referens sequitur decius. in. l. non videtur. num. 2. de regul. iur. neq; cæpisse emptorem intelligitur, cum perpetua exceptione à petitione nominis cessi remouetur. ex. l. non videtur. 13. ff. de regul. iur. l. nihil interest. 112. l. si quis obligatione. 115 §. non potest. ff. eodem, & consequenter cum nomen in debitum sit, venditor vel cedens tenebitur de æuictione. ex. l. si nomen. 4. ff. de hæred. vel actione vendita & cesionarius habebit regressum contra cedentem, ex doctri. Bart. in. d. l. qui duos, quæ sic debet intelligi. nos vero loquimur in longe dissimili specie, porque el censo es deuido y está assentado por deuda del estado y mayorazgo de Feria, enlos libros, del situado deste Duque y sus predecessores. neq; vlla perpetua exceptione defendi possunt à solutione. Por lo qual aunque la paga delos reditos del dicho censo se ouiera impedido al Licenciado, no se puede llamar indeuido. ex. d. l. creditores, nec vẽditor tenetur de euictione, ex. l. si nomen. 4. ff. de hæredi. vel actio, vend. ibi. *Locupletem esse debitorem non debere præstare.* l. si plus. 74. §. fin. ff. de euictio. ibi. *Dumtaxat vt sit, non vt exegi etiam aliquid possit.* neq; ad ipsum, sed ad cesionarium nominis periculum expectaret, ex. l. pupilli. 96. §. soror cui legatum. ff. de solutio. l. inter causas. 26. §. 1. ff. manda. & ita tenent Bald. consi. 170. lib. 2. Alex. consil. 242. in fin. lib. 6. num. 3. ipse Alex. in. l. si cum dotem. §. si mulier, co. 2. ff. solut. matrimon. Carolus Molineus, consil. 49, num. 9. lib. 1. & consequẽter cesionarius non habebit regressum contra cedentem.

¶Lo

¶Lo segundo se responde, que la doctrina de Bart. se ha y deue entender, quando exceptio oposita cessionario, oritur & prouenit ex persona ipsius cedentis: vt quia cessionario oposita fuit exceptio compensationis: quia tunc verissimum est, cessionarium regressum contra cedentem habere, ex. d. doctrina Bart. quam sic in specie intelligit Bald. in. l. prædia. num. 1. C. de fidei commis. quem & alios referens sequitur Philip. Deci. cõsil. 102. num. 2. cuius quidem ea ratio est, quia exceptio compensationis quæ ex persona cedẽtis prouenit obstat cessionario, neq; oposita debitum exigere poterit, ex Bart. in. l. in rẽ suam vbi Paul. num. 3. dicit communem. ff. de procurator, cinus, numer. 2. Bald. & Salicet. num. 1. in. l. eius. C. de compensa. Paul. Castrens. consil. 182. num. 1. Alex. consi. 54. lib. 2. vbi Molineus dicit communem Tindarus, in tracta. de compensationibus articulo. 7. Dynus vbi additio in regula his qui in eius, num. 17. de regul. iur. in. 6. vnde iam nomen indebitum est, cum cessionarius perpetua compensationis exceptione à solutione nominis cessi remoueatur, creditorq; defendi possit, ex. d. l. creditores. 10. ff. de verbo. significa. & consequenter ratione euictionis habebit cessionarius regressum contra cedentem, ex. d. l. si nomen iuncta. d. doctrinam Bart. Lo qual no es ansi en nuestro caso, porque quando al Licenciado se le vuiera impedido la cobrança del dicho censo por parte del Duque de Feria (que no ha) no seria el impedimento por parte de Hieronymo Velazquez, y ansi cessa la razõ de la doctrina de Bart.

¶Lo tercero se responde, que quando Hieronymo Velazquez vẽdiera como cessionario, y el duque de Feria impidiera la cobrãça del dicho censo, & hac ratione teneretur Velazquez de euictione, no podia ser conuenido hasta hecha la excussion en la forma susodicha: vt Latius supra exposuimus, in tertio responso, ad secundum fundamẽtum partis aduersæ.

¶QVINTVM FVNDAMENTVM, partis aduersæ.

¶Dize el Licenciado Daça, que el censo estaua embargado quãdo Velazquez le vendio, y que no era seguro ni cierto, ni para la cobrança del se le entregaron escripturas originales ni bastantes, y que todo lo sabia el dicho Hieronymo Velazquez: por lo qual cometio dolo en la venta del dicho censo: y que ansi puede ser conuenido sin que se haga excusion alguna. A lo qual se responde lo siguiente.

¶RESPONSIO.

¶Lo primero se responde, que auiendo el Licenciado Daça, intentado dos vezes esta misma action de dolo por las mismas causas y ra-

 zones,

zones, y pedido incidenter que condenassen al dicho Velazquez à q̃ restituyesse los marauedis que rescibio por el censo con los reditos hasta la real paga, y las costas processales y reales, Velazquez fue absuelto y dado por libre dela acusacion è incidencias, y excluydas las razones della: como parece delas sentencias que en razon desto se dieron contenidas eneste pleyto: y ansi no puede otra vez ser pedido por las mismas razones, ex.l.habebat.13.in princ.ff. de institor. ibi. *Consumpta est actio, nec amplius agere poterit*. l. Veuius Marcellus, cum similib. ff.de pact.dotalib.ni acusado del mesmo delicto.l.sicui.7.§.1.ff. de acusatio. l. sepulchri.ff. de sepulchro viola. capitul. de his de acusatio.l.12.tit.1.part.7.Antes le obsta al dicho Licenciado la excepcion de cosa juzgada que le esta opuesta en tiempo, ex.l.3.ibi. *Exceptionem Rei iudicatæ obstare, quotiens eadẽ causa inter easdem personas reuocatur*.l. cum quæritur.ff.eodem tit. Y ansi cessando como las dichas razones cessá.extincta fuit actio & intẽtio agentis, cũ cessante ratione actionis cesset ipsa actio & intentio.l.si procuratorem.8.§.mandati.ff.mand. gloss.verbo interest, in.l.ad comparandas.16.C.manda.Tiraq.de cessante causa, in princ.num.22. A lo qual no obstaria dezir, que Velazquez no fue absuelto dela acusacion è incidencias diffinitiuamente, sino, ab obseruatione iudicii. Y que ansi puede ser otra vez acusado por las mismas razones. Porque se responde, que en nuestro caso fue la sentencia diffinitiua y absolutoria delo intentado contra el dicho Hieronymo Velazquez: pues se dio precediendo informacion delo contenido enla acusacion del Licenciado, no se prouando cosa alguna dello: Quo casu diffinitiue erat reus absoluendus, ex regula actore non probante in specie tradunt omnes in.d.c.de his, vbi gloss.& in.l. qui de crimine.C.de acusatio. Y la sentencia que se dio. quanuis simpliciter lata fuisset, omnino diffinitiua erat iudicanda: nec iterum tractari eadem causa poterat, gloss.in authen.qui semel verbo.locum habet.C.quomodo & quan.iudex, ex communi sententia, de qua per Couarrub.lib.1.varia.c.1.num.8. Y aun en caso que la sentencia fuera absolutoria ab obseruatione iuditij. Ay diferentes opiniones, en si se puede otra vez intentar la misma action excluyda, y que no lo tienen Speculat.& alij.dd.quos refert Maranta de ordi.iuditio.6.parte. tit.quomodo iuditium formetur per viam inquisitionis, num.52. Y al fin se resueluen todos, en que se puede intentar otra vez la misma action excluyda contra el absuelto.ab obseruatione iuditij: solamente quando absolutio fit ex eo quia libellus malè conceptus fuit. ex.l. libellorum.3.§.quod si libelli.ff.de acusatio, cap.præscripta.§.libellorũ 21.quæst.8. Y no quando absolutio, ab obseruatione iuditij fit ex eo quia malè probatum fuit. (como en nuestro caso que por falta de pro

uança

uança fue absuelto Hieronymo Velazquez) que enesto caso tienen todos por sin duda, que no puede intentarse otra vez la mesma action excluyda. vt ex Bart. in. l. titia. num. 4. ff. de acusatio, resoluit Couarrub. lib. 2. varia. c. 10. num. 1. & lib. 1. cap. 1. num. 8. Y quando por lo sussodicho no estuuiessen excluydas las razones en que el Licenciado se funda. A cada vna dellas se responde particularmente por lo siguiéte.

¶ En quanto a las Escripturas.

¶ Dize el Licenciado Daça, que las escripturas que se le entregaró para la cobrança del censo, no son originales ni tienen la solennidad de derecho necessaria, porque enel poder en cuya virtud se fundo el dicho censo, no da fee el escriuano de que conoce al otorgante: a lo qual dizen estaua obligado, aun en caso que le conociera, conforme à la ley de Alcala. quæ habetur in. l. 14. tit. 25. libr. 4. nouæ recopilatio. A lo qual se responde lo siguiente.

¶ RESPONSIO.

¶ Lo primero se responde, que las dichas escripturas son originales, pues son las primeras que en razon delo contenido enellas se hizieron, signadas del mesmo escriuano ante quien se otorgaron: sacadas del registro que en su poder quedo. Vnde originalia dicũtur, quasi origo sint ipsius actus & omnium exemplariũ quæ inde deduci, ac traduci possunt, ex. c. 1. de fide instrum. l. 2. ff. eodem cum alijs, per capitium deciss. 40. num 3. Couarrub. c. 18. practicarum in princ. Y en quanto a la facultad en cuya virtud se fundo el dicho censo, claro es que cumplio Hieronymo Velazquez con entregarla inserta, como se entregan las demas facultades que se dan para fundar censos, ò vender bienes de mayorazgo: y enesto no ay que insistir.

¶ Lo segundo se responde, que el no dar fee el escriuano de que conoce al otorgante, en caso que el conozca no es falta de solénidad substancial enla escriptura ni la. l. de Alcala inserta enla. l. 14. tit. 25. libr. 4. anulla la que se haze sin darse la dicha fee: porque habla por palabras affirmatiuas diziendo. *Y si el escriuano conosciere al otorgante, de fee enla subscripcion que le conosce.* Quod quidem præceptum affirmatiuum non inducit actus nullitatem, vt singul. notat Salicet. per text. ibi. in. l. fin. C. de senten. ex breui loc. recitan. vbi adhoc subtiliter induci. l. pen. & l. fin. illius. tit. Iass. in. l. 1. lectu. 1. nu. 36. ad medium. C. de summa Trinit. ipse in. l. non dubium, num. 18. C. de legib. Y porque la. l. de Alcala, no da principalmente forma à la escriptura, sino orden al escriuano para que la haga: y assi la falta de orden, non induci actus nullitatem: quanuis ob id puniendus sit Tabellio. (vt infra

latius explicabimus)& licet non his fundamentis ita tenet in specie Burgos de Paz, in.l.3. Tauri.2.parte, num.1283.cum alijs, adonde dize que vale la dicha escriptura sin la dicha orden hecha.

¶ Lo tercero se responde, que la ley de Alcala no manda que el escriuano de fee, de que conoce al otorgante en caso que le conozca (como dela misma ley consta). Y aunque es verdad que lo manda la.l. 14.tit.25.lib.5.nouæ recopila.ibi. *Y si el escriuano consciere al otorgante, de fee enla subscripcion que le conosce.* Aquellas palabras fueron añadidas enla recopilacion delas leyes, mucho despues que se hizieron las dichas escripturas, y ansi no se estienden a ellas.c.2. & fin. de constitu.authen.vt nouæ constituciones, cum vulga. Mayormente que esta prouado enla.2.7.8.preguntas delas prouanças hechas en Zafra, y en las prouanças de Llerena y Lobon, que al tiempo que se hizierō las dichas escripturas, no se vsaua dar fee del conoscimiento del otorgante: y que por esta razon se dexo de dar enellas: y ansi cumplio el escriuano, con guardar lo que se vsaua. l. vt liberis. ibi. *vt à solet fieri.* C.de collatio.l.seruus plurium.§.fin.ff. de leg.3. ibi. *Ex consuetudine regionis.* cap. Raynūtius, ibi. *Secundum consuetudinem tusculanæ ciuitatis.* de testam.cum vulga.

¶ Y si à esto se replicare diziendo, que ya que en las escripturas no fuesse necessario el dar fee el escriuano de que conocia al otorgante, alomenos era necessario que el escriuano tomasse dos testigos que dixessen le conocian, como lo dize la.l.de Alcala inserta, in. d.l.14. tit. 25.lib.5.nouæ recopila. Y que pues esta solennidad falto enlas escripturas son menos solennes, por ser hechas contra la prohibicion dela l.de Alcala, y contra la orden enella dada, se satisfaze por lo siguiēte.

¶ Lo primero se responde, que la ley de Alcala no anulla principalmente el instrumento que se hiziere contra la orden enella contenida. Sed simpliciter disponit, quod notarius omisso prædicto ordine non posit instrumenta conficere respiciens tantum personam tabellionis, vt veniat puniendus ex omisione solennitatis illius legis. Como consta, ansi dela misma ley, como de estar puesta enel titulo delos escriuanos publicos y del numero: y delas palabras dela ley precedente, y pues la prohibicion principalmente se endereça a la persona del escriuano, las escripturas que hiziere valen. quānuis ob id puniendus veniat tabellio. vt probat text. singul. in authent. de tabellionibus.§.si vero propter. ibi. *Tunc subiacet pœnæ tabellio, ipsis tamen docomentis propter vtilitatem contrahentium non infirmandis.* Vbi accursius, verbo documentis hoc comprobat. & idem in specie tenet Bart. in.l.vniuersos. C.de decurionib. libr. 10. vbi additio, refert Angel. Philip.Decius consi. 17.per totum. Y ansi vemos que si al abogado le

esta

esta prohibido el exercicio de su officio. nihilominus valida erunt quæ in officio aduocationis per eum facta fuerint. Y esto porque la prohibicion solamente se endereça a la persona del abogado. ita notanter tenet Bald. per text. ibi. in. l. placet. C. de episco. & clericis, & in l. generali. C. de tabullar. lib. 10. additio ad Bartol. in. d. l. vniuersos, Gregor. Lupus. in. d. l. 28. tit. 11. part. 5. verbo. contra nuestra ley. Videmus etiam quod si clericus cui inter dicitur officium tabellionatus; per text. in. c. sicut ne cleri. vel monach. rogatus instrumenta confecerit, omnino valida erunt, quanuis veniat ab ordinario puniendus: cũ prohibitio tantum respiciat personam ipsius clerici. ex Ioanne Andreas & aliis, in. d. c. sicut, ne cleri. vel monachi Angel. in. l. prætor ait. §. fin. ff. de æden. l. si quis decurio. C. de falsi. Alex. alios referens, in. d. l. prætor. §. his etiam Hyppolit. in rubri. de fideiussorib. numer. 121. & per decium. d. consil. 17. per totum, dicit communem ipse Decius, in. cap. decernimus. num. 77. de iudiciis. Couarrub. cap. 9. practicarum, num. 8. versic. quod si sacerdos aliaq; plurima exempla facile possent adduci. Y assi la ley de Alcala, no anulla la escriptura, sino la orden en ella hecha.

¶Lo segundo se responde, que la ley de Alcala en quanto quiere que el escriuano reciba dos testigos, que digan que conocen al otorgãte, habla y se ha de entender, en caso que el escriuano no le conozca: como consta del capitulo dela mesma ley de Alcala, inserto, in. l. 14. tit. 25. lib. 4. nouæ recopilat. ibi. *Otro si mandamos, que si por auentura el tal escriuano no conosciere alguna delas partes.* Y ansi la dicha ley no se ha ni puede entender en caso que el escriuano conociesse a los otorgantes ò alguno dellos, como en nuestro caso los conocia, como consta delos testigos a la septima pregunta dela prouança hecha en Zafra, adonde dizen que Francisco Duran escriuano, ante quien se otorgo el poder, que el conde don Pedro dio a Gonçalo de Chinchilla, para otorgar la escriptura de censo, en fauor dela Condesa dela Puebla, conocia muy bien al Conde y Condesa, y al mismo Gonçalo de Chinchilla. Y ansi mismo delos testigos, a la segunda pregunta delas prouanças hechas en Zafra, Llerena, y Lobon, adonde dizen que Pedro de Valencia escriuano, ante quien se otorgo la escriptura de fundacion del censo, conocia a los otorgantes, y en la otaua pregunta, dela prouança hecha en Lobon, adonde los testigos, dizen y decloran que Pedro Gonçalez escriuano, ante quien se otorgo la escriptura que la Condesa dela Puebla hizo en fauor de don Lorenço su hijo, conocia a los otorgantes, por ser como era su escriuano, y al fin esta bastantemente prouado, que si no se guardo la orden dela ley de Alcala en las dichas escripturas, fue porque los escriuanos conocian a los otorgan

–3 +

tes, quo casu non habet locum.d.l.de Alcala, y quando no estuuiera prouado el conocimiento delos otorgantes, se presumia de derecho que los escriuanos no guardaron la orden dela dicha ley, porque los conocian, y no por otra razon. ex his quæ resoluit in specie Burgos de Paz,in.l.3.Tauri.2.parte.num. 1285. Mayormente,auiendo tanto tiempo que se hizieron las dichas escripturas argumento eorum quæ tradit Couarrub.c.21.practi.num.7. vnde non obstat.l.de Alcala.

¶Lo quarto se responde,que quando enlas escripturas ouiera alguna falta de solennidad,por auerse cobrado el censo en virtud dellas, delos sucessores enla casa y estado de Feria, mas de treynta años continuos sin contradicion alguna, no ay que tratar si son solennes, ni se les puede oponer defecto de solennidad alguno. vt in specie tenet Cinus,inter consi.Bald.consil.400.lib.4.col.1. quem & alios referens sequitur Aymon.consil.101.num.3.&.4.& consil.158.in prin.& consil.277.num.2.idem Aymon in tracta.de antiqui.1.parte.§.quarto limitatur.d.cóc.Aretin.consi.11.col.fin.Socin.consil.25.lib.1.Mayormente que pues los sucessores enel estado de Feria, estan obligados a pagar perpetuamente el dicho censo,por auerle pagado tanto tiempo sin contradicion alguna. ex.l.cum de in rem verso. cum materia. ff.de vsur. Couarrub.in regula possessor.2.parte relectionis. §. 4. per totum Bald.de præscriptio.2.parte.3.partis.quæst.10.per totam.Aúque las escripturas tuuieran alguna falta de solennidad (que no tiene) no es de consideracion.

¶EN QVANTO AL DOLO.

¶Dize el Licenciado Daça,que Hieronymo Velazquez le vendio el dicho censo,sabiendo que estaua embargado, y que no era seguro ni cierto, y que ansi tuuo dolo la venta: por lo qual ha de ser conuenido sin que se haga excusion alguna. A lo qual se responde lo siguiente.

¶RESPONSIO.

¶Lo primero se responde,que quando el censo se vendio,no tenia embargo alguno que impidiesse la cobrança, porque el embargo que dizen por los frutos dela dehesa de Perales, aunque es verdad que le vuo, pero alçose dos años antes que se hiziesse la venta del censo: porque la venta se hizo en Octubre,de.77.y el dessembargo del censo en Deziembre, de. 75. como consta del dicho dessembargo, sacado por prouision Real presentado en este pleyto,a fojas.269. y dela declaracion del contador del Duque, y delos testigos a la.2.pregũta dela prouança hecha en Zafra, y dela fecha dela venta del censo.

¶Y en

¶Y en quanto al embargo que dizen tenia, a pedimiento de don Pedro de Cardenas, señor dela villa de Lobon, no se prueua en todo este pleyto: antes consta que no le auia al tiempo que se hizo la venta: porque por el mes de Hebrero, del año de. 76. el mismo don Gomez por ante escriuano declaro que a su pedimiento no estaua embargado el censo, ni tenia derecho alguno para embargalle, ni podia impedir la cobrança, como consta dela clausula del libro dela contaduria del Duque, sacada por prouision real, que esta presentada en este pleyto, a fojas. 269.

¶Pues en quanto al otro embargo delos nouenta y siete mil marauedis, que dizen tenia el censo a pedimiento delos meneres de Pedro de Aranda y su curador. Tambien consta deste pleyto que se hizo seys meses despues que el dicho censo se vendiesse, como paresce del mismo embargo, a fojas. 24. y dela fecha dela escriptura à fojas. 66. Mayormente que este embargo esta alçado, y los menores pagados, y sus recaudos en poder del contador del Duque: como consta dela prouança hecha en Zafra, a la tercera pregunta de su interrogatorio.

¶Delo qual consta claramente, que el censo no estaua embargado al tiempo que se vendio, y que Hieronymo Velazquez no tuuo dolo enla venta, y que ansi Diego de Bolaños y Domingo de Piedra se perjuraron, en quanto dixeron que el censo estaua embargado por los fructos dela dehesa de Perales, y que Hieronymo Velazquez lo sabia: pues estando el dicho embargo alçado, era imposible saberlo.

¶A lo qual, no obstara dezir, que por auer los dichos Diego de Bolaños, y Domingo de Piedra certificado a Hieronymo Velazquez, q̃ el censo estaua embargado por los fructos dela dehesa de Perales, aun que no lo estuuiera le pusieron en mala fee, y que ansi vuo dolo enla venta: porque se responde facilmente, que el auer dicho el embargo del dicho censo a Hieronymo Velazquez, no era razon sufficiente para constituyrle en mala fee, ni estaua obligado à creerlos, pues no le mostraron embargo ni otro recaudo bastante, ex Bart. per text. in. l. 1. num. 3. in princ. ff. de eo per quem factum erit, & in. l. si quis infitiatus, per text. ibi. num. 1. ff. depositi. & in. l. qui in alterius, per text. & gloss. ibi. ff. de regul. iur. &. in. l. non solum. §. morte num. 40. ff. de noui oper. dicentis quod si aliquis mihi nunciatum non certificauerit, per legitimum instrumeutum, non teneor ei credere: ni me constituye en mala fee, quem sequitur Iass. in. d. l. 1. in princ. ff. de eo per quem fact. erit, num. 3. & in. l. quod te mihi, numer. 35. ff. si cert. petat. Decius, num. 6. Cagnol. 15. in. d. l. qui in alterius Aymon Crauet. consil. 6. num. 76. Tiraquel. de retractu conuentiona. §. 2. gloss. 6. num. 5. Y en esto no ay que insistir, pues al tiempo dela venta no auia tal em-

527

bargo, como los testigos dixeron: vt iam supradictum est.

¶ Menos obstara dezir, que aunque el censo al tiempo dela venta no tuuiera embargo alguno, alomenos Hieronymo Velazquez estaua obligado a pagar los reditos del dicho censo, que por razon delos embargos despues dela venta hechos, se han dexado de cobrar, porq̃ à esto se responde, que Hieronymo Velazquez no esta obligado al saneamiento delos reditos del dicho censo, aora vendiesse como procurador en nombre de don Alonso y su muger, ex. l. 2. l. cum post mortem. §. 1. ff. de administrat. tutor. l. post mortem. §. tutor, quando ex facto tutoris. l. eum qui mutuam. C. si cert. peta. Aora como acreedor para efeto de pagarse dela deuda que le deuian. l. emptorem. 12. §. deniq; versic. sentẽtiã Iuliani. ff. de contrah. emptio. l. cum ea ratione. 68. de euictio. l. si his. 10. ff. de distract. pignorum. l. 1. & per totum. C. creditores euictionem pigno. l. 50. tit. 13. part. 5. Aora vendiera como cessionario: como ex aduerso minus bene. Se pretende, ex. l. si nomen. 4. ff. de hæred. vel actio. vend. l. si plus. 74. §. fin. ff. de euictio, & eorum quæ supra dixi, in responsione ad quartum fundamentum. Y pues solamente esta obligado por auerse obligado expressamente, ex. l. procurator, qui pro euictione. 67. ff. de procuratorib. ibi. *Fidem suam astrinxit*, Et ibi. *Vinculum obligationis suscepit*. Cum vulga. Claro es, que se à de estar al tenor de su fiança, y que no puede ser conuenido, hasta hecha la excusion en la forma susodicha.

¶ Lo segundo se responde, que quando el censo estuuiera embargado al tiempo que se vendio, y Hieronymo Velazquez lo supiera, no puede el Licenciado Daça intentar contra el la action de dolo, porque pudo con facilidad informarse, si el dicho censo estaua libre ò embargado: ansi delos criados del Duque que presento por testigos, como de otras muchas personas. Por lo qual ò se informo, y supo que el censo estaua embargado: y eneste caso pues sabiendo lo le compro, no puede intentar action de dolo: cũ volenti ac scienti non fiat fraus vel dolus. l. cum donationis. ff. de transactio, & in specie. l. 1. §. si intelligatur. l. si tamen. §. ei qui. ff. de edilict. edict. l. 1. §. 1. ad fin. ff. de actionib. empti. & quæ tradit gloss. verbo comprobabit. per text. ibi. in. l. 3. ff. de fideiussorib. & in. l. inter causas. §. 1. ff. manda. & ita quando crimen stellionatus committitur in scientem, non potest commitens de dolo acusari: neq; criminis stellionatus pæna puniri, vt tenet Bald. consil. 240. quem referunt & sequuntur Aymon, consil. 6. num. 114. Decisio Pedemontana. 137. num. 4. O no se informo ni trato de saber si el censo estaua embargado: y eneste caso O no lo estaua y cessa su pretension, O lo estaua: y pues pudo con facilidad saberlo y no lo hizo, la misma culpa tiene q̃ si se vuiera informado: y auiendo lo sabido cõ

sintiera

sintiera la venta del censo, cũ idem sit, scire & scire posse vel debere. l. quod te mihi. vbi glo. verbo, deberes. ff. si cert. petat. l. si titius & seya. 49. ibi. *Cum scire potuerit*. ff. de fideiussorib. l. Iulianus. 21. ibi. *vel scire potuisset*. ad Macedonianum. gloss. verbo affectata, in. cap. 2. per text. ibi. de tempor. ordina. in. 6. & ex traditis per Decium, nu. 10. Cagnol. 19. in. l. qui cum alio. ff. de regul. iur. & tradit plures referens Tiraqu. de retractu. lignag. §. 12. gloss. 1. num. 9. &. §. 1. gloss. 18. num. 41. &. 42. &. §. 35. gloss. 4. num. 28. & in specie ementis qui facilè scire potuit cõditionem rei, vt his si supine ignorauit vel scire neglexit, habeatur ac si scientiam habuisset, probat gloss. in. l. 1. verbo nescienti. ibi. *Idem si supine ignorauit*. C. de edilictijs actionib. gloss. verbo, non ignoraue rit, ibi. *vel scire potuerit*. in. l. ea quæ. 43. ff. de contrahen. emptione. Bald. num. 6. in. d. l. 1. C. de edilictijs actionib. Y ansi por ninguna via à lugar la action de dolo. Mayormente que el dicho Licenciado tiene su action ex contractu, contra don Alonso y su muger, y hecha la excusion en ellos contra el dicho Hieronymo Velazquez. Y pues tiene action, ex contractu, que poder intentar cõtra ellos, no à lugar action de dolo, que es subsidaria, ex. l. §. si prætor. ibi. *Si alia actio non sit*. ff. de dolo. l. eleganter. 7. in princ. eod. tit. l. 1. in princ. ibi. *Si de his rebus alia actio non erit*. ff. eodem tit. l. 2. cum vulgatis, eodem tit. & quæ latè tradunt Aymon Craue. consil. 6. numer. 105. decisio Pedemon. 137. num. 5. & in specie quod quando sucurri, potest per actioné ex contractu, non posit intentari actio de dolo: quæ ciuiliter prouenit ratione criminis stellionatus, tenet Paul. Castrens. consil. 411. nu. 4. lib. 1. quem & alios referens sequitur Roland. à valle. consil. 75. nu. 31. vol. 1. Menochi. de arbitrarijs, lib. 2. centu. 4. casu. 381. num. 5. Quæ omnia subijciuntur correctioni admodum Illustris. D. V.

